PSALM. 105.

BEATI, QVI CVSTODIVM IVDICIVM, & faciunt iustitiam, in omni tempore.



P O R

DOÑA BARBARA TAMARIZ,

y Valderrama asserta religiosa del Convē-
to de Nuestra Señora de los Remedios
del Orden del Carmen calzado
de la Ciudad de Ecija.

C O N

La Priora, y Monjas del dicho Convento.

S O B R E

LA DEMANDA DE NVLIDAD, QVE sigue de dicha asserta profession.

Impresso en Ecija en la Imprenta de Iuan Malpartida Año de 1648.

¶ Dividese esta Informacion en quatro articulos.

¶ En el primero se manifiesta, que todo acto, q̃ depende de voluntad *omninô libera* interveniẽdo miedo, o violencia se anula; y assi la professiõn, que esta parte hizo, auiendo sido por miedo, violencia, y fuerça de su padre es de ningun valor, y effecto.

¶ En el segundo articulo se examina la probança desta parte ser concluyente, y tal qual de derecho se requiere.

¶ En el tercero se prueba estar esta parte en tiempo de poder dezir de nullidad, aunque ayan passado mas de cinco años, desde el dia de su professiõn, no obstante la disposiciõ del santo Concilio de Trento.

¶ En el quarto se contiene la segunda pretensiõ desta parte, manifestando ser nula la renunciacion de las legitimas paterna, y materna, que a el tiempo de su professiõ, & intuitu Religionis hiço siendo tambiẽ nula la dicha professiõn.

ARTICVLO PRIMERO.



1. CONCLVSION cierta es en el derecho la que dice. *Quod contractus, cui metus causam dedit, sit ipso iure nullus.* l. 1. ff. quod metus, *Ait Prætor quod metus causa gestũ erit ratum non habebo.* L. si mulier, eodem, *quod metus causa gestum erit nullo tempore Prætor ratum habebit.* cap. 1. De his, quæ vi, cap. 1. & 2. quod metus causa. cap. super hoc, de renũciat. & vtrobique late DD. explican esta conclusiõ, fuera de los ordinarios, in dictis locis Baldus cons. 148. n. 3. Mascardo de Probat. tom. 2. conclus. 313. n. 4. Thus. litera M. cõclus. 222. n. 2 donde dece: que tales cõtractos son nulos, desuerte que no obligan nec iure naturali, nec diuino, Molina tom. 2. de iust. & iur, disp. 267. & 326 in solut. ad 2. folio 442. Sotus, in 4. dist. 29, q. 1. art. 3. vers septimo, arguitur, & lib. 7. de iust. & iur. q. 2 artic. 1. Salas 1. 2, q. 6. artic. 6. disp. 3. sect. 1. los quales absolutamẽte

absolutamente lleuan ser nulos ipso iure naturæ todos los contractos en quienes interuino tal miedo, q̃ pudiera caer incostantem virum.

2. PRVEBASSE esta verdad manifiestamente en el matrimonio, el qual si metus causa contractum fuerit ipso iure est nullum, Panormitan in cap. Cum locum, de sponsalibus, Thomas Sanches lib. 4. disp. 12 n. 18. Lo qual no solo se entiende ex constitut. Ecclesiæ, sino ex ipsa natura contractus, Farinat. in 2. part. fragment. verb. *Metus*, n. 26. pruebase asi mismo en otros muchos casos que junta Thusco litera M. cõclus. 221. per totam.

3. Y la raçon desto es porque tales contractos requieren omnimoda libertad, de tal manera que el consentimiento se halle con esta calidad de libre, y quitando el miedo (como quita) esta calidad, y hallãdose sin ella el contrayente, non dicitur contrahere cum nõ habeat liberum consensum, porque aunque ay consentimiento al parecer dicta l. mulier ff. quod metus causa ibi: *quia quamvis si liberum voluissem tamen coactus volui non tamen liberum, hoc est spontaneum*, que es lo que se requiere cum Pactum *sit duorum, plurium ve, in idem placitum, & consensus*, el qual no se puede cõsiderar interuiniẽdo miedo, quia voluntati, & consensui obstat, Arist. 3. Etichorum, cap. 1. notat Soto de iust. & iur. lib. 7. q. 2. art. 1. Y asi *Qui ob metum facit conditionata facit, idest non facerem, si mihi metus non incuteretur*, Fagundez de iust. & iur. lib. 1. cap. 4.

4. Esto supuesto la pretẽsion desta parte es auer sido nula la professión, que hizo por auer sido violentada, y obligada de las persuasiones, y amenaças de su padre, segun latamente consta de la probança, y en el segundo articulo desta informacion se contiene. Y en quanto a el derecho, auiẽdo interuenido la dicha violencia parece ser nula la dicha professión. Disponelo asi el santo Concilio de Trento sess. 25. cap. 19. ibi; *Quicumque regularis prætendat se per vim, & metum ingressum esse Religionem, &c.* & cap. 18, donde *Anathemati damnat eos, qui virginem, vel viduam ad ingrediendũ Monasterium, vel profitẽdum coegerint* (si bien esto lo

tocó

tocò de passo,porque como dixo el Emperador in anthentica de incenst.nupt.§.Si vero, *(Contigerit quamvis legum contemptur,& impius sit attamen Pater, &c.)* cōstat etiam ex cap 1. cap.Perlatum de his,quæ vi,vel metus causa fiunt.

5. Tratan,y exornan esta materia,præter ordinarios,Navarro,tom.4.de Regular,num 73.& 77.Rodriguez qq.reg tom.3,quæst.14.art.13.& quæst.17.art.18,cum seqq.Flaminio de resignat. lib,13. quæst.5. num.45. Spino in speculo Testament Glos.12,princip.num. 62. cum seqq. Aloysius Ricc.in praxi fori Ecclesiast.resolut,657,in 2.edit.Santarel variar.resolut.quæst.48.per totam,Thom. Sanchez de matrim.lib 7 disp.37.& in prœcepta Decalog lib,4,cap.4.Bonacina de clausura Religiosor.quæst.2,punt.10,Azor instit, moral.part.1,lib.12,cap.4,quæst.10,Lesius de iust.& iur lib 2,cap.41.dub,7,num 63,Flores de Mena váriar.lib.3,quæst 23,num.68,Barbossa de potest.Episc.3,part.allegat.104. ex num.8& in collect.ad Consil.d.cap.18,& 19,vbi alios refert Perinis tom.1,quæst.1,cap.23,§.4, num. fin. Tusc. conclus. 216,litt.M.Villálobos tom 2,tract. 35, dificult.23, num. 2, Diana 3.part tract.2,resolut.92,Castro Palao 3.part. tract. 16,disp.2,punt.2,§,2. Machado to.2,lib.5,part.1.tract.3, document.4,Fagundez de iust.& iur.lib.1,cap,4.

6 Cierto,pues,es que la profesion hecha por el nouicio,o nouicia que fue compelido, y forçado con fuerça, y miedo justo,es irrita,y nulla,y tal que ninguna obligacion produce,ni en el fuero exterior,ni interior. Y en quanto a lo primero,es de notar,qual sea,y se diga justo miedo,tal,q̄ de derecho anule el acto de la profesion,Machado,vbi sup. num.1,y Barbosa,y todos los demas lleuan,que à de ser miedo extrinseco,causado de causas exteriores, como son malos tratamientos,o amanaças de los Padres,o parientes,por que estas perturban el animo,y vso de la razon,y en esto no hallo duda,ni tampoco en lo que todos vienen à decir, que aquel sera justo miedo,que caderet in constantem virum,y qual sea este,explica elegāte mēte Tusch. cōlus. 217. por estas palabras: *Metus cadere dicitur in constantem virum,quando continet timorem mortis,vel cruciatum corporis*: dict.cap.Cum dilectum quod metus causa Ancarran.cons.205.in quęst.num.7, Alexander cons.99.num.3.

7. Solo,pues, queda la duda grande en ver si el miedo,

que

que no es justo, sino reuerencial, nacido por los importunos ruegos, y persuaciones de los padres anule la professió, Couarrub. in epitome 4. decret. part. 2. cap. 3. §, 6, num. 8. y otros que refiere, y sigue Sanchez lib. 4, de matrim. disput. 6, n. 18. son de parecer; que solo el miedo reuerencial, causado por los importunos ruegos, y demandas del padre no es suficiéte para anular la profession. Y a mi ver parece, que conuiene la disposicion del santo Concilio: pues pide violencia, y miedo justissimo en las palabras: *Vi, metu ve coegerint*, y vna cosa es amonestar, y persuadir, como padre, y otra violentar: pues el consejo de su naturaleza no es obligatorio, §. Tua tantum gratia, instit. Mandati. Y assi solo el miedo q̃ fuere justo, o q̃ pudiera caer in constantem virum, esse solo anulara la professìon.

8 Pero lo mas comun del sentir de los Moralistas es, q̃ el miedo reuerencial, concurriendo otros adminiculos, como son demasiados ruegos, indignacion, o amenaças es bastante para anular la professìon, Diana 3. part. tract. 2. resolut. 92, Thusc. conclus. 219, litt. M, ibi: *Metus reverentialis si fuit adhibitus in contractu, & de eo constat est sufficiens causa rescindendi contractũ celebratum ab eo, qui ob metũ reuerentialem contraxit*, l. 1, §, Quæ onerandæ, ff. Quar. rer. actio non datur.

9 Y haze a esto, que las persuasiones, y amenaças, que a vezes hazen los Padres son con intento de passar a execuciones, si conocida la intencion de sus hijos, hallaré en ellos demasiada resistencia, y assi se a de entender, q̃ aun estas persuaciones debé inducir miedo justissimo, Thus. vbi sup. n, 3 ibi: *Probatur autem metus reverentialis ex nimia persuasione facta per eum, qui potest præcipere prout Princeps subdito, Pater filio, Dominus servo.* Y la razon es, porque como nota Mascar. de probat. tom. 1 conclus. 193.

Rogando cogit, qui rogat potentior.

Como quando el Principe pide a sus vasallos rogando: pues dandole nombre de ruego trae en si fuerça de precepto, como escribió Ausonius Gallus ad Theodosium, ibi:

Scribere me Augustus iubet: & mea Carmina poscit,
Pene rogans, blando vis latet imperio.

Y como dijo Mascardo, vbi supra: *Blanditiæ Principum minis æquiparantur.* De donde se dijo:

Est rogare ducum species violenta iubendi.

Y assi

Y assi justissimo miedo se puede llamar en los hijos el reuerencial: pues es tal, que pudiera caer in constantem virum.

10. Y principalmẽte corre esto en las hijas: pues respecto dellas el miedo reuerẽcial, es, y se entiẽde ser justissimo, *Quia respectu personarum dicitur metus grauis.* Sanchez lib. 4. de matrim. disp. 3. num 2. Fagundez, vbi supra num. 10. Y assi este es bastante para anular la profession.

11. Lo qual no sera dudable: *Si ad ipsum minæ, vel verbera accedant,* porque como dice Fagundez, vbi supra num. 9. *Tunc non metus reverentialis, sed grauis est.*

12 Y que siendo nula la profession no obligue assi en el fuero exterior, como interior, a guardar, y obseruar las reglas, y preceptos de la Religion, etiam transacto quinquenio tienen Barbosa, vbi supra num. 18. Sanchez disputat. 37. num. 36, Machado, vbi sup. document. 4. Fagũdez, lib. 1, cap. 4, n. 2, & 5, vbi sic ait: *Idẽ quod dicimus de matrimonio sponsalijs, & dote illius, dicendum etiam est de professione in quacumque Religione à Sede Appostolica approbata. Est enim professio de se perpetua, & quasi matrimonium quoddam in quo anima cum Deo desponsatur, eumque in perpetuum sponsum adsumit.* De donde se sigue que assi como el matrimonio, metu contractum, es irrito, y de ningun valor in vtroque foro, DD. in dict. cap. Cum locũ, de sponsalib. idem Fagundez, num 4. Tambien lo es la profession: tunc ex paritate dicta, tunc ex dispositione textus, in dicto cap, 1, De his, quæ vi, & in dict. cap. 19, dictæ sess. 25. tunc ex singularitate ipsius actus, que se requiere sea omninó libre, espontaneo, y de mera liberalidad, porque como dixo Barbossa, vbi supra: *Status Religionis non precibus, vi, aut metu est assumendus, sed cum maxima libertate, & expressa, spontaneaquè profitentis voluntate eligendus.* Y assi se dixo aquel Iambico.

Religio nulla cogitur: spontanea est.

13 De donde se infiere quan mal hazen los padres, que lleuados de vanos intereses obligan a los hijos a tomar estado contra su voluntad, cosa, que bien ponderò San Gregor. Nazianceno de vita sua, ibi:

Suadere certè est æquius, quam cogere
Magisque nobis conuenit, illis item;
Socrate summo nitimur, quos numini,
Nam quod coactis perquè vim quisque facit

Neruis

Neruis, vt arctus, vinctus, & firma manu,
Aut cursus animi, undique artatus statim,
Datur vt facultas, pristinam vim despicit,
At sponte quod fit durat incunctos dies
Amoris vt quod vinculum stringat tenax;

Et hęc de hoc articulo.

ARTICVLO SEGVNDO.

14 AVIENDO visto quan libre, y espontaneo aya de ser el acto de la profesion, y qual sea el miedo, y fuerça, que le anule, resta aora examinar la probança desta parte, y ver si prueba bastantemente su intencion, manifestando la verdad del hecho, concluyendo bien, y legitimamẽte, ita vt secundum illam debeat Iudex iudicare. para lo qual es de suponer, *Quod probatio cum sit ostensio, & manifestatio veritatis debet esse certa, plena, & concludens, vt Iudicis animum moveat ad credulitatem*, l. Non hoc, Cod. Vnde legitimi, l. Neq; natales, Cod. de probat. cap. In pręsentia, eod. tit. Surd. cons. 5, numer. 46. Mascard. de probationib. conclus. 671. num. 11. Thusc. litt. P. conclus. 765. aliâs: *Si est dubia, incerta, & non concludens non releuat probantem, immo contra producentem est interpretanda*. Farinacio de opposit. cõtra dicta testium q. 68. n. 1.

15 Y esta doctrina es cierta, y general entre los DD. y assi mismo la de Mascardo tom. 1. cõclus. 4. num. 5. Thusc. litt P, conclus. 787, donde dice. *Quod illa probatio dicitur concludens, quæ per testes, vel per instrumenta, vel per inspectionem oculorum fit.* Porque aunque es verdad, que probatio in genere se diuida en muchas especies, con todo esso muchas dellas no hazen probança legitima, plena, y perfecta, sino es *in rebus, quæ sunt difficilis probationis*, Thusc. conclus. 795. Y en las que la hazen, aunque ay duda qual sea mas plena la de los testigos por ser articulata voce, parece serlo, quando deponen bien, legitimamente; dando razon de sus dichos, declarando la razon, y causa porque lo saben, cumpliendo con todos los requisitos, y circunstancias, que para que hagan fe se requieren.

16. Supo-

16 Supuesto esto, como cierto, y comun en materia de probanças, la desta parte parece concluyentissima, y tal que haga fè: pues no solo tiene probada su intencion con presumpciones, fama publica, conjecturas, y otras razones, sino con tanto numero de testigos, que deponen no solo de oydas, sino de vista, y noticia expressa de la fuerça, que su padre le hizo, conviniendo todos en las amenazas, poco affecto, que le tenia, y en fin viniendo todos a dezir, que lo saben, y lo tienen por cierto por averlo oydo dezir a esta parte, q̃ era violentada, y que no era Monja, y que su padre le obligaua a que professasse amaneçandole muchas vezes, que si salia del Cõuento la avia de matar, cosa que viene a inducir miedo justissimo, etiam in constantissimum virum, como tengo dicho.

17 Y aun con tantas amenaças para justificar esta parte su accion (previniendo quiças la ocasiõ presente) a el tiempo de professar, aviendo estado sin dar el si por dos oras, viendose persuadida de las Religiosas, que le asistian, y viendo que no tenia remedio: *Si esto se à de hazer por fuerça, hagase con todos los diablos*, protestando entõces, y diciendo a vozes: *Que solo professaua por los dias de su padre*. De que son testigos las Religiosas, que le assistiã, cuyo testimonio haze omninò fè de licencia Prælati, Rodriguez quæst. Regular. tom. 2. quæst. 10, artic. 4, quã vis sine licentia nõ vicietur, Gloss, in authét. de Monach. §. Cogit, collat. 9. Lo qual es certissimo por ser esta, como es causa ciuil, y la prohibicion de los Ecclesiasticos, solo se entiende en las criminales, Salcedo in practica criminal, cap. 98. num. 25.

18 Ademas de que concurriendo, y deponiendo la verdad tantos testigos seglares, sin que ninguno pueda ser tachado, dando todos razon de sus dichos parece ser euidentissima probança, Mascar. to. 1. quæst. 5. ex n. 120 vsque ad finem, y mas estando en caso, como estamos, donde presumpciones, y conjecturas son bastãtes, Alex. cons. 98. Thusc. conclus. 224. num. 6. & 7. porque el que vn acto sea meticuloso siẽpre se a juzgado dificilis probationis, y auiendo interuenido antes de la professsion tantas amenaças, parece que dellas mismas se reconoce

ser

ser el dicho acto de la professsion meticuloso, porque aũ que es verdad, que regularmente hablando metus non præsumatur, Bald. cõl 148. num. 4, Vers. Sed quæritur, por ser quid facti, & factum non presumitur, con todo esso vbi: *Minæ, & verbera præcesserunt metus semper præsumitur*, Bald. cons. 26. vers. Præterea metus presumitur, Mascard. to. 1, conclus. 192. n. 7. Thusc. concl. 223. n. 44.

19 A esto se allega la fama publica, que aunque regularmente no haga plena probança, l. 3, §. Eiusdẽ quoque, ff. de testibus, & ibi Gloss. con todo esso: *Si constans sit, & probis authoribus, & cognitis exorta adijcit fidem*, Callistratus in d. leg. 3, §. Eiusdem quoque, ff. de testib. aliàs (inquit) *Numerus testium, alias dignitas, & authoritas, alias veluti consentiens fama confirmat rei, de qua quæritur fidem*, Mascard. de probat. conclus. 11, num. 6, Zeuallos cõm. contr. cõm. quæst. 20, per totam. Y mas siendo esta coadiubada con tantos testigos, bastando solo dos para q̃ haga plena probança, idem Mascard. concl. 396, num. 2. Nam vt constat ex Mathæi loco cap. 18. & Lucæ cap. 17. *In ore duorum, vel trium stat omne verbum*, cap. Licèt, 23, de testib. cap, Novit. 13, de Iudicijs, cap. Cum Esses, de testamentis, y siendo tambien *Ante litem contestatam orta*: pues todos convienen en que a el tiempo de la dicha profession era publica voz, y fama. Y assi pudo dezir lo que otro dijo:

E fama veri, non mendacij prænuntia est.

Y Marcial lib. 7, Epigram. 5.

Credo tibi verum dicere fama solles.

ARTICVLO TERCERO.

20 
N que tiempo, y ante q̃ Iuez aya de dezir de nullidad el Religioso, o Religiosa, que por fuerça, miedo, o antes de ser tiempo professó, determina el santo Concilio de Triẽto en la sess. 25, cap. 19. dunc ait: *Quicumquè regularis prætendat se per vim, & metum*

Metum ingressum esse Religionem, aut etiam dicat ante ætatem debitam professum fuisse, aut quid simile: velitq; habitum dimittere quacunque de causa, aut etiam cum habitu discedere sine licentia superiorum, non audiatur, nisi intra quinquenium tantũ à die professionis, & tunc non aliter, nisi causas, quas prætendit, deduxerit coram superiore suo, & ordinario. Y assi auiendo passado el quinquenio sin reclamar dispone el santo Cõcilio por este decreto, que despues, si reclamare, y alegare qualquiera causa, no le sea admitida la reclamacion, ni sea oydo, sino antes le obliga, negandole la audiẽcia al reclamante, a que estè, y passe por la professiõn hecha y obseruancia de su Religion.

21 Y fundase el Concilio en que ya abrà ratificado la professiõn en el dicho tiempo: pues assistiendo 5. años sin reclamar parece que la assistencia en la Religiõ, y silencio perpetuo manifiesta vna ratificacion de aquella professiõn irrita, Tusch. lit. R. concl. 14. num. 6. ibi: *Longa patientia, & obseruantia inducit ratificationem actus præcedentis*, Socin. cons. 158. column. 2. lib. 2. & probatur ex text. eleganti in cap. Vidua, 4. de Regularib. & trãseũt. ad Religionem, vbi *Ex perseuerantia, & actuum Religiosorum exercitatione, quamuis sine intentione & voluntate profitendi inducitur professio, & velit; nolit habitum debet retinere.*

22 Y esta presumpcion es de las que llama el derecho *Iuris, & de iure*, porque no solo el Concilio fundado en ella presume la ratificacion, sino que determina, que passado el dicho quinquenio, se aya de presumir, negando la audiencia al que el dicho termino passado reclamare, y assi le viene a convenir lo que comunmente dicen los DD. *Quod illa sit præsumptio iuris, & de iure, quam lex tã quam firmum ius inducit, ita vt adversus illam nulla admitatur probatio, vt brebius dicam cum non tantum textus præsumit, sed etiam præsumendum statuit*, Alciat. de præsumpt. in præludio, 2, part. num. 3. Covarrub. 4. decret. 1. part. cap. 4. §. 1. num, 2, Mascardo de probat. conclus. 1218 num. 4. Menoch de præsumpt. lib, 1. quęst. 3. num. 22. Y assi determinando el Concilio esta presumpcion, y negando qualquiera probança en contrario, la hace, como de hecho en la verdad es (nemine Doctore negante) pręsumptio *iuris, & de iure.*

 23 De

23 De donde se sigue que si en el dicho tiempo no la ratificare, ni tampoco reclamare, aunque en el fuero exterior le podràn obligar a la perseuerancia, y obseruãcia de su Religion, con todo esso in foro cõscientiæ verus Religiosus non erit, porque siendo el acto de la profession irrita por falta de consentimiento, no se ratifica sino es interveniendo este, ni la presumpcion de auer lo ratificado, ni el tiempo (aunque regularmente hablando pueda mucho, vt patet Ouidio lib. 1. de Ponto, ibi:

Nullaquè res maius tempore robur habet.

Marcial lib, 9. Epigram.

Quid non longa dies, quid non consumitis annis.)

Hacen ratificacion; porque todo esto solo depende de la voluntad, que consiente, o no, tenent Navarro conf. 23. num. 5, & conf. 89. num 6, & 7. de regular. Santarel. d. q. 8. num, 8, Barbosa dicta allegat, 104. num. 18. Sanchez d. lib. 7, disputat. 37, num. 9. Ni a esto obsta text. in d. cap. Viduam, cuius verba sunt. *Vidua si sponte velum conuersionis, quamvis non sacrum sibi in posuerit & in Ecclesia inter velatas oblationem Deo obtulerit, velit, nolit, sanctimonia habitum, vlterius debet habere: licèt sacramento firmare velit, eo tenore velamen sibi imposuisse, vt deponere posset*; porque este texto se entiende quando libre, y espontaneamente se entromete a hacer, y hace actos de Religiosa, vt Patet ex verb. *Sponte*, & notat ibi Glosa, & Barbosa in collectanea ad Decret. d. cap. Vidua, pero no quando es violentada, y forçada, q̃ estõçes es nulla ipso iure, Barbos. dicto cap. 1. De His, quæ vi.

24 Y siendo, pues, esta decission del Concilio fundada en esta presumpcion, es comun sentir de los Moralistas no hablar, ni averse de entender el decreto faltando ella, y assi si en el dicho quinquenio durat causa irritandæ professionis, vt si durat metus, tunc etiã post lapsum quinquenij, & alterius temporis possunt reclamare, & remedio ordinario debet audiri, porque estonces cessa toda la presumpcion estando impedido el consentimiento con la misma causa, y solo se entiende la ratificacion, quando pudiendo reclamar, è intentar la accion no lo hace, sino tacitamente cõsintiendo perseuera

cumpliendo

cūmpliendo los preceptos, y reglas, que se le imponen, que estonces este tacito consentimiento es bastante para ratificar el dicho acto, que fue irrito por falta del; pero durando el miedo, que irritó la profession expressa, no puede aver lugar la tacita, ni presumpcion de la ratificacion de la expressa, Sanchez vbi supra num. 33. ibi: *Et ratio est apperta, quia Tridetini decretum fundatur in præsumptione ratificationis professionis irritæ, quæ per illud quinquennium inducitur, at durante eo impedimento, quod irritabat professionem expreßam non potest professio tacita efici valida: eadem enim est ratio, & par virtus taciti, & expraßi, nec tacitum plus operari potest, quam expraßam, &c.* Y assi anulando el miedo el acto de la professió expresso, mucho mas debe anular el tacito, y mas en nuestro caso, dóde ni ratificació, ni otro genero de aprobació, o cósentimiēto à avido: pues siempre esta parte à negado el ser Monja, protestando decir de nullidad, muerto su padre, con que viene a estar en tiempo de poder intentar su acció, *Quamvis quinquenium à die professionis transitum sit*, vt docent Nauarro concl. 4, de Regular num 76. Villalobos tom, 2, tract. 35. dificult. 25. num. 8. Sanchez vbi supra num 33.

25, Ni le obsta la generalidad del Cōcilio, ibi: *Nisi intra quinquentum tantum a die professionis*, porque durādo el impedimento (meo videri) nó á die professionis, sed à die sublati impedimenti cogniti quinqueniū cōputādum est, tenet Castro Palao 3. part. disp, 2. dificult. 7. ex num. 3. ibi. *Neque repugnat hac doctrina cum Tridentini decreto dicentis quinquenium ad reclamandum computandum eße à die professionis tantum, quia id debet intelligi casu, quo ab ea die cessat impedimentum, quod verè esse tale Religiosus cognoscebat.*

26. Y quando esto no fuera tan cierto, y tan comū como es, le quedaua a esta parte, toda via el remedio de la restitució integrum, el qual no se le puede negar, Primo, porque el Concilio por este decreto solo le impide el juycio ordinario por la presumpcion iuris, & de iure, de la ratificació de la professió irrita, at cōtra præsumptionem iuris, & de iure quamuis nulla admittatur probatio in eo iudicio ordinario, datur tamen restitutio

in

in integrum, & probatio in eo iudicio extra ordinario, Alciato de præsumpt. in prælud. 2. part. n. 18. Mascard. de probat. in princip. conclus. 10, num. 67, Menochio de præsumpt. lib. 1, quæst. 60, num. 1. & patet ex text in lg. Si mater, in princip. ff. de except. rei iudicatæ, donde cõtra sentencia passada en cosa juzgada, sucurritur ex causa, y como nota la Glos. ibi verbo: *Ex causa hoc est per restitutionem in integrum*, la qual restitucion no solo compete a los menores, sino a los mayores ex clausula generali ob quam maiores restituuntur, Alexand. in lg. Si inter stipulantem, §. 1, num. 3, ff, De verbor. obligat & lg. Si Infanti, num. 9, Cod. de iure deliberandi, Ruin. cons. 68. n 20, volum. 1. Socin. cõs. 104, num. 18. vol. 3. Menoch. vbi supra, Tiraquel. de retract. lignagier §. 25, Glos. 5, n. 37 Zeuallos comm contr. comm. quæst. 48, num. 1. Matienço in lg. 8. tit. 11, lib. 5, Recop. Glos. 12. ex num. 5. Y assi aunq̃ el Concilio niegue la audiencia post lapsum quinquenij ex hoc tamen non sequitur, quod restitutio illi denegetur.

27 Probatur 2. quia Pontifici intruso denegatur audientia, cap. 1, dist. 23. ibi: *Nec aliqua super hoc eis audiẽtia reseruetur*, donde dice la Glosa, que desto no se sigue se le niege la restitucion in integrum, que por remedio especial le debia conuenir si tubiera superior, que le restituyera, asentando por cierto en derecho *spoliatum restituendum esse*.

28 Confirmase esto ex cap. Coram, de in integr. restitut vbi denegatur audientia Ecclesiæ post terminũ peremptorium, cum tamen expræsè concedatur restitutio in integrum, ibi: *Per restitutionis beneffi cium id vobis duximus indulgendum.*

29. Probatur 3. Ex ijsdem verbis, & mente Concilij, porque es de notar, que hablando del que intenta la accion post lapsum quinquenij, y del que dẽtro del mismo quinquenio dimiso habitu reclamat, en el primero solo dize. *Non audiatur*, en el segundo pasa adelante, y dize: *Quod si antea habitum dimiserit nullatenus ad allegandã quamcunque causam admittatur.* De donde parece, que en el primer caso solo niega el remedio ordinario, pero en el segundo: assi el ordinario, como el extraordinario de

la

30 Probatur 4. ex eo, que aunque el Concilio vse de palabras generales, no por elo excluye el remedio de la restitucion, el qual por palabras generales no se entiē de excluydo, l. Postquam liti, 4. de pactis, ibi: *Causam finitam instaurari posse nulla ratio permittit.* Y la Glossa. ibi: verbo *Nulla*: entiende iure communi, secus speciali, vt remedium restitutionis, el qual siempre se à de conceder denegata etiam quacunque actione nisi in lege, vel statuto fiat specialis prohibitio illius, Molin lib. 3. de Hispanorvm primog. cap. 13, num 65, Perez in lg. 1, tit. 8, lib. 3, ordinament. Mieres de maiorat. 1, part quæst. 1, num. 25. Matienço lib. 5, Recop. tit. 11, l 8, Glos 12, num. 6. & 7 Cald. Pereira in lg. Si Curatorem, verb. *Implorare*, n. 45 Cod. de integr rest. Guttierrez lib. 3. pract. qq. quæst 32 num. 15 & quæst 34, num. 9. Azebedo lib, 4. Recop. tit. 17, lg 4, n. 3. Torreblanca de iure spirituali, lib. 15, cap. 12, nu. 9. fin.

31 Vltimamente pruebase esta opinion alijs pluribus omissis ex eo, quia in rebus spiritualibus dunc in iudiciales agimus restitutio concedenda est, y la razō desto es. *Quia tunc non restituitur quoad spiritualia, vt matrimoniū, professionem verè contractum, nec intenditur veram eorum obligationem disolui sed eam obligationem contractam non esse.* Abb. in cap. Ex parte, num. 21, de rest, spoliat donde llevā do la opinion de la Glosa, que dice: *Minorem in spiritualibus non restituit, ut id verum esse quando matrimonium à principio tenuit, quia quos Deus coniunxit homo non separet,* & n. 6. *Fortius in spiritualibus subveniendum esse captis, & deceptis tenet.*

32 Por estos, y otros fundamentos llevan comunmente esta opinion casi todos los modernos, Navarro Comment. 4. de Regular. num. 71, vers. 3. & lib. 1, cons. tit. De His, quæ vi, cons, 6, num. 2, Rodriguez qq Reg. tom. 3, quæst. 17, art. 16, & art. 17, vers Ex quibus, Azor lib. 12. inst. moral. cap. 4. quæst. vlt. ad fin. egregie argumentis pro contraria opinione satisfaciens Thom. Sanchez d. lib. 7, disp. 37, ex num. 20, Riccius resolut. 550. n. 6, Flores de Mena quæst 23, num. 68. Santarel. quæst. 48 num. 3, Barbosa d. allegat. 104, a num. 13, & in collect ad

Concilium,num.8,Villalobos part.2, tract.35. dificul. 25 num.5. 8,& 9. Portel in dubijs Regularib.verb. *Professio*.num.45.Hieronimus Rodericus in compend. qq. Regular.resolut.101,num.68,Diana 3. part tract.2,resolut.53,& 62,Gratiano discept.forens.tom.3,cap.413. n. 9.Castro Palao 3.part.disp.2,punt 7,ex num.13, Machado vbi supra document 4,num.3. Donde a esta opinion la llama *comun*. Y assi de todo lo dicho se sigue estar esta parte en tiẽpo de poder intentar su acciõ, y decir de nulidad vel ipso iure,& remedio ordinario, como tengo dicho, vel saltem per remediũ restitutionis in integrum.

ARTICVLO QVARTO.

33 VNO de los principales requisitos para la profession, y de las cosas mas dignas que el santo Concilio de Trento â dispuesto es, que el nouicio dos meses antes de la professiõ con licẽcia del Obispo, o de su Vicario haga donacion, o renunciacion de sus bienes, disponiendo libremente dellos, y que esta renunciacion no tenga efecto, sino es siguiendose la profession, sic cap,16, sess.25. ibi: *Nulla quoque renunciatio, aut obligatio antea facta, etiam cum iuramento, vel in fauorem cuiuscunque causæ piæ, valeat, nisi cum licentia Episcopi, vel eius Vicarij fiat intra duos menses proximos ante professionem; ac non alias intelligatur effectũ suum sortiri, nisi secuta professione*. Y asi aunque el nouicio o nouicia haga renunciacion de sus legitimas paterna, y materna, esta en si serà invalida, no siguiendose la profession, o caso que se siga no surtiendo effecto.

34 Tratan, y exornan esta materia Navarro cons. 81,& 82, de Regularib Rodriguez qq. Regular.tom.2,q. 47.art.8.Zevallos comm.contr.comm.quæst.806, n. 3, Aluar.Valascus de part. cap. 16,n.2. Riccius in collect. decis.part,2,collect.454.Stephanus Gratian. Marquiæ decis.37,Azor inst.moral.part.1,lib 12,cap,2.Molina de iust tract.2,disput.139,Marius Ant variar.resolut.lib.1, resolut.vlt casu 62 Nicolas Garcia de beneffic. part. 11,

cap.9.

cap.9,num.10.Sanchez in præcepta decalogi,tom.3.lib 7.cap.1 Barbosa de potest. Episcop.d.al leg.104.& in collect.ad Concilium,d.cap 16.vbi plures reffert Machado tom.2.lib.5.tratado 2.documento 1.facit etiam Nogerol.allegat.iuris,alleg.6.

35. Todos los quales,y otros muchos assi antiguos como modernos, que no cito, explican elegantemente este capitulo exornandolo con muchas, y muy necessarias questiones,que para la inteligencia de muchos casos se requieren;pero quia nil faciunt ad rem omnia omito, añadiendo,solo porque no aya duda ser lo mismo, no seguirse la profession,que seguirse,siendo nula,y irrita,porque principio llano en derecho es el que dice, *quod verba debent intelligi cum effectu*,l.1.§.Hæc verba,ff.Quodquisquè iuris,l.penult.§.Docere,ff.Nequis eum,l.Quoties,ff Qui satisd. cogant. cap. Relatum,vbi Glos.de Cleric.nõ Resident,cap,Qualiter,vbi Glos. vlt. de pact. cap. Si â Iudice, de appellat. lib.6. Thomas de Thomes. regula 304 Surd. cons.3.num,25.& cons.179.n.49.Thusc.lit.V.cõclu 90, Barbossa de principijs,lie.V.n 10.fol.323. Y assi diziendo el Concilio que la renunciacion, o donacion de los bienes hecha por el novicio,o novicia es ninguna no siguiendose la profession,se entendera lo mismo si aviendose seguido fuere irrita,y de ningun valor,y effecto,Sãchez vbi supra num.55.ibi:*Sed existimo exigi in eo Tridentini decreto ad renunciationis,& donationis cum illius sollemnitate sacta firmitatem sequi professionem validam, qua Tridentinum petit sequi professionem, & verba sunt intelligenda cum effectu, & perinde est actum non fieri,& esse nullum, &c.*

36 Esto es lo que haze a la justicia desta parte assi en quanto a la nulidad de su profession, como en quanto a la renunciacion de sus legitimas,lo qual espera assi se aya de declarar,juzgandolo tan doctos,y tan entendidos Iuezes. Salva in omnibus,&c.

El Lic. Don Fernando de Escaño.

Demas

DEMAS de lo que está doctamente fundado en este papel, hazen al intento, y pretension de doña Barbara Tamariz para que se declare por nula la asserta profession, que de hecho hizo en el Convento de los Remedios de la Ciudad de Ecija los fundamentos, que a delante se dirán.

¶ Para mayor manifestacion de su justicia se supone en el hecho lo siguiente.

1 ¶ Lo primero, por constante, que la dicha asserta profession la hizo vençida de las amenaças, persuaciones continuas, y rigores repetidos con que Iuan de Carmona su podre le obligó. a ello

2 ¶ Præterea, que la dicha doña Barbara tiene probada su intencion, y causas de nullidad con trece testigos, todos los quales contestes concluyen la fuerça, que el dicho su padre le hizo para que hiziesse la dicha asserta profession. Y en contrario desto el dicho Convento no à probado cosa alguna, ni lo à intétado probar por las noticias tan verdaderas, que tiene de la justicia de la dicha doña Barbara, y por constar de la dicha probáça la dicha fuerça tan por menor no se refieren aqui, las circunstancias con que deponen los testigos.

3 ¶ His ergo in facto suppositis, se ira advirtiendo en los tres primeros puntos desde informe lo que tocare a cada vno.

4 ¶ Y antes de tratar del primero se debe reparar en vna infalible, y catholica proposició, y es, que Dios N.S. no quiere que la conversion del hombre sea violentada, ni forçada porque aunque la puso por precepto, como necessaria para la salvació, espontaneaméte, y no de otra manera la admite, probatur ex cap. 1. & 3. de cósecrat. distinct. 4. y aúque en razó de esto se pudierá traer muchas autoridades baste la de el Padre Thomas Sáchez de matri. disputat. 6. lib. 4. n. 17 Y la de el santo Cócilio de Tréto sess, 25. cap. 18.

5 ¶ Aunque en este papel está con tan solidos, y doctos fundamentos probado, que los actos que requieren para su firmeça, y validacion omnimoda livertad, interviniendo en ellos fuerça, o temor quedavan nullos, con todo demas de los fundamétos, que alli quedá advertidos

se

se suplica a Vmd. haga reparo en q̃ si la dicha doña Barbara hizo de hecho la dicha asserta profession no fue con voluntad libre, ni consentimiento suyo, sino por la violencia, y fuerça, que su padre le hizo, y que esta fue tal que pudiera, y pudo caer en qualquiera varon constante, por lo qual fue nulla la dicha profession, respecto de que se prueba la fuerça, y malos tratamientos que su padre le hiço antes que tomase el abito en el dicho Convento, y en el tiempo que estuvo dentro de el sin tomarle, y despues de averle tomado en el año del nouiciado, y quando hubo de renunciar la legitima paterna, y materna, y de hazer de hecho la dicha asserta profession, y la perseverancia que despues de hecha â tenido reclamandola, y protesdo poner esta demanda luego que su padre muriesse, como con effecto la puso por averla amenaçado que la avia de matar, y coser apuñaladas sino professaua, y renunciaua las dichas legitimas, y este temor de muerte es el mayor que se considera en el derecho, *& cadens in virum constantem*, cap. Dilectus, de his quæ vi, l. Nec timorem, ff. de eo, quod metus causa, l. 7. tit. 33. part. 7. Es tan cierta conclusion esta, que no està sujeta a ninguna duda, ni necessita de otro fundamento, especialmente estando, como està probado, que el padre de la dicha doña Barbara fue hõbre rigido, y temerario, y que facilmente ponia en execucion sus amenazas, y esto prueban los rigores, que vsò cõ ella desde edad de diez años, pues antes que la entrase en el dicho Cõvento, le cortò el cavello, y hizo otros malos tratamientos, y todo por la resistencia que hallaua en no querer ser Monja.

6 ¶ Pruebase lo q̃ q̃da referido expresamẽte ex text. in cap. 1. de his, quæ vi, donde està decidido, q̃ la profession hecha por fuerça es nulla, y magistralmente lo resuelbe Tomas Sanchez lib. 4. de matr. disputat. 14. y la razon porq̃ esta profession es nulla ipso iure, quando iterviene fuerça es: *Nam lex id observat, in metu gestis, vt ea quæ facile reparari, & impristinum statum, restitui non possunt, omnino irritet, ne remedio careat, metum passus, eaquê ratione, matrimoniũ metu contractum irritavit Ecclesia, cum aliâs semel contractum irrevocabile sit, & ideo, cum alij contractus â Iudice irritabiles sint, eos lex non irritavit, sed â Iudice relinquit irritandos, cũ*

ergo

ergo professio, semel valida neque at à Iudice diso levit, qui tam irritavit ratione metus, que la profession de la dicha doña Barbara fue hecha por miedo no es dudable, y aunque aya hecho algunos actos exteriores, que pareciesen deno tativos de voluntad, estos no se deben reputar por tales, respecto de que an de ser totalmente libres, y significativos de plena voluntad, y estos no pueden considerarse en quien à padecido fuerça, o miedo, porque si son capaces de otro sentido nunca inducen defecto de miedo, ni se presume purgado, *quia ubicunque potest sub esse alia causa quam approbatio contractus per metum gesti, ibi nunquam præsumitur approbatio*, l. 4. C. Quod met. caus. Azeved. in l. 1. tit. 21. l. 4. Recop. num. 195. especialmēte durando la causa del miedo, porque quando la dicha doña Barbara hizo la asserta profession vivia su padre, y vivió despues muchos años, que fue quien le hizo la dicha fuerça. y assi el el acto de la dicha profession, aunque pareciese voluntario se à de atribuir al temor, que padecia, y no à la voluntad. Vmd. vea a Hermosilla en sus addicciones ad Glos. 3 l. 56. tit 5, part. 5. desde el num. 20. hasta el 28. donde aviēdo referido muchas doctrinas, que prueban este intento, que se podrán ver en los numeros citados, refiere vna de Farinacio en el lib. 2, de sus consejos, y decissiones, en la decission 263, en el num. 3. inquit, *Quod quandiû metus causa durat, quicunque actus fiant, etiamsi præseferant, liberam voluntatem, electum iucundumque, animum, nedum metum purgāt & potius eum in alijs confirmant, quodcumque temporis intervalum intercedat.* Comprueba lo q̄ esta referido Bart. in l. 2 de his quæ vi, num. 7. & in lege, Si obturpem, ff. De cōdit. obturp. cau, Menochio de præsumpt lib. 3. præsumpt. 4 num. 22. Por lo qual respecto de que la causa de el miedo estava en su fuerça quando la dicha doña Barbara hizo la asserta profession se presume continuarse su effecto, y cesa la presumpcion de reputarla, y considerarla por esponeanea.

8 ¶ Y quando, sin perjuycio de la verdad, dixeramos que el dicho Convento vbiesse probado en contrario alguna cosa es tan eficaz, y tan grande por si la probança de la dicha doña Barbara, y tan previlegiada en su genero, q̄ parece excluye poderse probar lo cōtrario, por ser como

es conclusion firme, y constante, que probado el miedo, como està en nuestro caso, con trece testigos contestes, a esta probança no la vencen, ni pueden obstar otras en cōtrario, aunque parezcā mayores, porque se debe dar mas credito a dos testigos, que deponen de miedo, que a ciento, ni mil, que depongan de consentimiento, y libre volūtad, Sāchez de matri. lib. 4. disputat 27. num. 1. Franc. Monald cons. 5. num 109. Hermosilla ubi supra, à num. 60. con los que se siguen, donde dice, que es de tal calidad la probança del miedo, que estando ajustàda es imposible probarse lo contrario, & Alexand. cons. 99. lib. 3. n. 819. añade, que los testigos que deponen de voluntad libre se deben reputar por sospechosos.

9 ¶ Y la razon potissima de esto es, porque los testigos, que deponen del miedo deponen de actos, que se perciben por los sentidos exteriormente, y por el cōtrario los que deponen de libre voluntad, deponen de cosa secreta, y totalmente a ellos oculta. Elegantissimamēte toca la question Hermosilla, vbi supra, num. 63. Donde va probando el privilegio desta probança, y que es caso dificilis probationis, enmedio del numero refiere vna opinion de Boerio, en la decission 101. en el num. 6. y 8. donde refiere vnas tan elegantes palabras, que no escuso el decirlas a la letra, ibi. *Idem in omnibus quæ directo probari non possunt, rarò ad metus probationem: cum, & sepesepius, occulte, ac intra domum, & privatos parietes, semotis arbitris inferatur, leviores sufficium probationes, probaturque conjecturis, præsumptionibus, ac indicijs.* Esto por lo particular de lo privilegiado de la probança de el miedo, donde se prueba tambien con actos singulares, y los testigos domesticos, y no tan capaces le admiten, y prefieren a otros. Y en el num. 80. dice: *Quod si metus semel probatus sit, eademque maneat metus causa, dificile, imo impossibile est, probare contrarium, omnes enim actus, & si ex intervallo sequantur, censentur metus causa facti.*

10 ¶ Con que salimos de toda dificultad, y queda el caso corriente: pues en el nuestro es tan grande la probāça que es està hecha, y tanta la claridad con que deponen los testigos la fuerça, y miedo, que padeciò la dicha doña Barbara para entrar en el dicho Cōvento, tomar el abito y hazer la dicha asserta profession, que sola ella bastava

para

para el vencimiento de el pleyto.

11 ¶ La mayor dificultad, q̃ se ofrece, y podria oponer a esta pretensiõ es, si aviendo passado el quinquenio que el santo Concilio de Trento dá alos Religiosos para que intenten estas demandas de nulidad, puede ser oyda la dicha doña Barbara, y esta dificultad tiene facil respuesta, atendiendo a las reclamaciones, y protestas, que dicha doña Barbara tiene fechas, perseverãdo en esta voluntad hasta que con efecto puso su demanda luego que pudo, q̃ fue quando su padre muriô. Favorece este intento la circunstancia con que deponen algunos testigos, de las muchas diligencias que hizo para que le llevasen vn Notario, o Escrivano para hazer dicha reclamacion; y aunque parece estâr excluyda por las palabras del capitulo 19. del santo Concilio de Trento ses. 25, ibi: *Non audiatur, nisi intra quinquenium, tantum à die professionis, &c.* Esta disposiciõ no procede quando el Religioso, cuya profession fue nula pide restituciõ *in integrum, adversus lapsum quinquenij.* y reclamò dentro del contra la dicha profession, aunque la reclamacion, y protesta aya sido extrajudicial, que en este caso á de ser oydo en qualquer tiempo, que intente su demanda, aunque sea mucho despues de passados los cincos años, computados *à die professionis*, porque la protesta, y reclamacion *conservat ius protestantis*, ex l. 4. §. 1. ff. Quibus mod. pig. vel hipot. solv. con otros muchos, que refiere Balasco axiom. iuris, lit P. num. 226.

12 ¶ Pues, Señor, aviendo la dicha doña Barbara hecho tantas reclamaciones, y protestas con tanta perseverancia, como està probado, extrajudicialmente antes que hiciesse la dicha asserta profession, y despues sin mudar intento, es sin duda que à de ser oyda, y dicha profession declarada por ninguna, especialmente aviendo pedido el beneficio de restitucion. y esto sin que necessite de dispensacion de su Santidad, ni de otro remedio, como doctamente lo funda Barbosa in declarat. ad Trident. dicta sess, 25. cap. 19. num. 11. Y en esta conformidad lo declararon assi los eminentissimos Cardenales. como lo refiere Belarmino in d cap. 19. concl. 10. *Item post quinquenium à die professionis, non potest reclamare, etiam si dicat, semper fuisse in vi, & metu, sed si intra quinquenium reclamavit, potest etiam*

post

post quinquenium reclamare. Y esta reclamacion, de q̃ habla Augustin de Barbosa no fue judicial, sino *apud consanguineos, & alios viros, & mortuis parentibus.* Y las que tiene hechas la dicha doña Barbara fueron todas viviendo su padre, que fue quien le hizo la fuerça.

13 ¶ Y porque no se oponga por el Convento, la declaracion de los Cardenales, que refiere Belarmino en el lugar citado, se responde, que en este lugar no se trata del remedio de la restitucion, que es el extraordinario, sino del ordinario, y de que hablò el santo Concilio de Trento, vt docet pater Thom. Sanchez, y el sentir comũ de los DD; porque no puede obrar mas vna protesta hecha ante vn Notario, o Escrivano dentro del quinquenio para oir a vn Religioso despues del, que durar la causa del miedo, que le impidiò intentar el pleyto, y el mismo Belarmino en terminos de nuestro caso al fin del vers. *A die professionis,* dize que lo juzgò la Rota en favor de ciertas Religiosas, que por durar la causa del miedo intentarõ las demãdas de nulidad de sus professiones despues del quinquenio, y añade, que la sacra Congregacion de los Cardenales declarò; que el quinquenio empeçaua a correr *A die cessantis metus ibi: sed intelligatur. currere tempus istud a die cessantis metus, & ita censuit declarandum esse, hunc canonem sacra Congregatio.*

14 ¶ Con muy justa razon por cierto se declarò lo q̃ està referido, porque lo mismo es no poder intentar el pleyto, que impedirlo persona poderosa, y ninguna mas que el padre de la dicha doña Barbara, que para que no lo hiciesse siempre le hizo dichos malos tratamientos, amenaças, y peores correspondencias, *& quidem in iure,* para q̃ corra el tiempo legal, *exigendum est, vt sed facultas agendi, l. 1. ff. de divers. & temp. præscript.* y es sin duda q̃ la vida de la dicha doña Barbara corria el mismo riesgo, aviendo intentado este pleyto, que si diera poder para intentarlo vivo su padre, que respeto de lo que está probado, si la dicha doña Barbara lo intentase, y consiguiese la mataria, y corre esto con menos dificultad porque el quinquenio de q̃ se trata es termino legal, *& non ex partium combentione.* Por averle puesto el santo Concilio de Trento para que dẽtro de el los Religiosos propõgã las causas de nulidad

de

de ſus profeſsiones, y aſsi fuera coſa injuſta, y agena de toda razon, que corrieſſe durante la cauſa del miedo, y fuerça eſtando impedidos para poder intentar el pleyto, por el temor juſto, que ſe les eſtâ haziendo. Prueban el intento l. *Si ſervus 25. ff. de ſtipulat. ſerv. dict. l. 1. & l. 4. ff. de div. verſ. & temp. præſcri.* toda la dificultad de nueſtro pleyto eſtá en la profeſsiõ tacita, que reſulta *ex delatione habitus, & lapſu temporis*, porque paſſado el quinquenio ſe preſume, *Religioſum profeſsionem nullam ratificaſſe; in dubio enim in favore Religionis, quæ poſsidet præſumendum eſt*, como lo enſeña Navarro de Regularib. conſ. 13. num. 10. y otros.

15 ¶ Pero debeſe advertir, que como eſta tacita profeſsion ſe funda en preſumpcion legal, no tiene lugar en las materias, *in quibus vertitur animæ periculum*, porque ſolo ſe à de eſtar a la verdad en el fuero de la conciencia, reſpecto de lo qual no es dudable, que ſe admite probança en contrario deſta preſumpcion, aunque ſea *iuris, & de iure*, conforme a la diſpoſicion de el ſanto Concilio de Tréto, y a lo que tan doctamente ſobre eſte punto queda tratado en eſte informe, y dexadas autoridades, q̃ para probarlo ſe pudieran traer, ſolo referirê vna por ſer en los terminos de nueſtro caſo, y es de Farinacio en ſus noviſsimas deciſsiones tom. 1. deciſ. 579. n. 3. y en el 4. dice aver lo aſsi decidido la Rota, y que el no aver obſtado el quinquenio a vna Religioſa de cuya nullidad de profeſsion ſe tratava fue porque ſiẽpre reclamó, que no lo queria ſer, antes de tomar el habito, y deſpues de tomarle antes de profeſar, ſino que lo hacia por fuerça, ibi: *Declamationibus autem, & proteſtationibus, D. Renatæ ſatis videbatur cõſtare, tum ante ſuſceptionem habitus, & belli, dicendo, quod nolebat emittere votum; nec profeſsionem, tum in ipſo actu ſuſceptionis, dicendo, quod nolebat fieri Religioſa, vt deponit ſecundus, & octavus teſtis, tum ex declaratione voluntatis facta incontinenti, & poſt; & de alijs declarationibus, & proteſtationibus ſimilibus intra annum, &c.* Es tan ajuſtada eſta deciſsiõ al eſpecie de nueſtro caſo, conforme a lo que eſtâ probado, que ſolo ella baſtava para que la dicha doña Barbara obtuvieſe la pretenſion, que lleva intentada.

16 ¶ Farinacio en el lugar citado va probando nueſtro intento en terminos de la tacita profeſsion, que ſe preſume

presume *ex delatione habitus, & lapsu temporis*, conforme a la disposicion del santo Concilio de Trento, como se podiá ver in dicta decis. 579. num. 2. Y en el quinto dice que aunque el miedo reverencial por si solo no sea suficiente para anular la profession expressa, sino que â de ser tal, *qui cadat in constantem virum*, con todo es bastante dice: *ad elidendam præsumptionem professionis, ex gestatione habitus*, porque vna presumpcion vence a otra, l. Divus, ff. de in integrum, resti utione. Novissimamente toca la question Hermosilla ad Glos secundam l. 56. tit. 5. par. 5. num 9. Con estos fundamẽtos dixo Navarro in cap. Statuimus, 19. quæst. 3 num, 76. que si el miedo, o impotencia de reclamar *plusquam quinquennium duravit, poterit post illud ipso iure audiri*, dando a entender, que el quinquenio de que habló el santo Concilio de Trento no corre mientras dura la causa del miedo, como assi mismo se prueba ex Glos. verb. Postmodũ, & tenet Thom. Sanchez de matrim. lib. 4. disputat. 18. num. 7. y otros q̃ alli cita.

17 ¶ Y quando (*sine præiudicio veritatis*) nos allanasemos a q̃ el quinquenio, de q̃ habló el santo Concilio, corre *â die professionis etiam contra impeditos agere*. Con todo no se le puede negar a la dicha doña Barbara Tamariz la restitucion, ni su beneficio, *ex clausula generali*, aunque no aya hecho protesta ni reclamaciõ *intra quinquenium coram Notario, vel Tabelione*, ni presentado breve dispẽsa de su Sãtidad, y por estar tã latamente fundado este intẽto en el informe, q̃ aqui se mẽciona, escuso referir authoridades, mas para exornacion suya quiero repetir vna del señor Presidente Covarrub. lib. 1. variar. cap. 5. num. 8. donde dice, que en las cosas espirituales, como es el matrimonio, y professiõ, se dá restituciõ quã do se duda de su validacion, ibi; *Non obid excludi minorẽ quim restitui in integrum debeat, quoties in matrimonio, vel alijs spiritualibus læsus fuerit circa ea, quæ vel accidentia sunt, vel separari per in integrum restitutionem possunt.* La razon de esto es porque en estos casos no se pretende deshazer alguna obligacion, que ay entre los tales, sino declarar, que no se contrajo por aver sido el contracto nulo, como lo siente Abad in cap. Ex parte, n. 12. de restitut.

spoliat.

ſpoliat dōde en el num.16. *Aſserit, fortius in ſpiritualibus ſubeniendum eſſe, captis, & deceptis.*

18 ¶ Y en terminos mas apretados de profeſsion nulla es de reparar, *Quod non modica læſio eſt invitum quē piam cogi ad ſtatum Religionis, qui ſummā libertatem, & affectum ad illum deſiderat.* Y aſsi ſi a el que profeſsò ſin vo ū tad, y forçado por averſe paſſado el quinquenio para reclamar le obligaron, que guardara la vida Religioſa *involuntariê*, ſeria iniquidad, y como eſte daño puede repararſe con el beneficio de la reſtitucion *cur igitur id eſt denegandum noſtro caſu.* Doctamente lo trata el Padre Tomas Sanchez dicta diſputat.37. num, 22. propè finem, donde deſde el principio del numero va fundando con razones, y fundamentos invencibles, que ſe le debe cōceder al Religioſo, cuya profeſsion fue nula, la reſtitucion *ex clauſula generali, adverſus lapſum quinquenij*, para que le oygan, en cuya comprobacion trae a Navarro, Azor, y otros muchos. Y en el numero 23 dice *Hoc beneficium reſtitutionis, diverſimodè eſſe concedendum, maioribus, ac minoribus*, y en el num. 26. dice: *Hoc autem reſtitutionis benefficium, competit etiam centum annis tranſactis durante eo tempore ignorantia, vel impedimento.*

19 ¶ Y aviendo limitado eſta doctrina en el num. 24 dice, que procede la limitacion aviendo ceſſado el miedo, o impedimento, que irritava la profeſsion, ibi: *Hoc tamen intelligendum eſt niſi ſive minores ſive maiores, intra illud quinquenium ratificaverint legitime profeſsionem, ceſſante metu, vel alio impedimento, quod eam irritavat, conſentiendo interius, & exercendo, actus profeſſorum, animo ex tunc ratam habendi p. ior m profeſsionem, quam irritam fuiſſe noruit.* Pero no eſtamos en terminos en el caſo preſēte deſta limitacion, antes ſi muy apartados de ella: pues ni la dicha doña Barbara á ratificado la aſſerta profeſsion, ni menos ceſsò la cauſa de el miedo, haſta que el dicho Iuan de Carmona ſu padre murió, que fue quando puſo eſta demanda, con que la doctrina referida no ſolo hace, ni es obſtativa a ſu pretenſion, antes la funda, y aſſegura ſin ninguna dificultad.

20 ¶ Finalmente eſta concluſion, que defendemos de que el Religioſo, que no reclamò *intra quinquenium,*

quando

quando dura la causa del miedo que irritò la professió, puede reclamar, é intétar el pleyto de nulidad despues de el, y vsar del remedio estraordinario del beneficio de restitucion, como mas cierta, comun, y practicable no solo en los Tribunales de España, sino en la Rota, sin necessidad de dispensacion de su Santidad, lo tienen, y defienden Navarro, Manuel Rodriguez, Azor, Sanchez, Ricio, Flores de Mena, Santarel. Portel, y Geronimo Rodriguez en los lugares, que refiere Barbosa, en las declaraciones al santo Concilio de Trento dicta sess. 25. cap. 19. num. 8.

21 ¶ Ayuda mucho el intento, que vamos probando, vna conclusion de Diana en sus resoluciones morales tract. 2. de dub. Regular. tom. 3. resolut. 53. donde dice: *An ignorans nullitatem professionis, vel impeditus ad reclamandum intra quinquenium, possit adhuc reclamare non obstante Concilio Tridentino sess. 25. de Regularibus, cap. 19.* que es nuestro caso proprio, y aviendo referido al principio por la sentencia negativa la opinion de Bonacina de clausura, quæst. 2. punt. 10. dificult. 4. n. 9. la resuelbe Diana afirmativamente en nuestro favor, ibi: *Sed affirmativam sententiam prorsus substinendam esse puto, quam tuentur plures Doctores, quos citat, & sequitur Sanchez de matri. disputat. 37. a num. 22. vsque ad 27. tom. 2 lib. 7. qui respondit ad argumenta Bonacinæ, & ita hanc sententiam docet etiā novissime Villalob. in summ. tom. 2 tract. 35. dificultat. 25. num. 9, & ante illum Læsius lib. 2. cap. 42. dub. 7. n. 66. Azor. tom. 1. lib. 12. cap. 4. quæst. 10, Gratian. discept forens. tom 3. cap. 413. num 9 & cap. 440. num. 25. Miranda in Manuali Prælatorum tom 1 quæst. 22. art. 3. conclus. 2.* Todas son palabras de Diana en el lugar citado, dōde se podràn ver.

22 ¶ Parece, que necessita de respuesta la opinion de Bonacina, que dexamos citado, y para satisfacion de tanta autoridad se ajustara la duda, dandole solucion cō la brevedad posible, demas de la que dâ el Padre Thomas Sanchez.

23 ¶ Fundala de dos maneras: La vna que el Concilio Tridentino en el lugar citado permite que el Religioso sea oydo solamente *Intra quinquenium, ergo prohibet ipsum vti alio remedio, cū eo vti non possit nisi audiatur.*

La otra, ibi: *Tum quia Gregorius XIII. ex sententia sacrae Cardenalium Congregationis declaravit Religiossum audiendum non esse, ultra quinquenium, etiamsi allegaret, vim, & metum semper durasse.*

24 ¶ A estos fundamentos, demas de lo que dejamos referido se responde con que la decision del santo Concilio de Trento procede *Iure ordinario, non vero extraordinario*, como lo enseñan los Doctores, que dejamos alegados por la sentencia afirmativa, de que debe ser oydo el Religioso no obstante el dicho Concilio, y en terminos del caso satisface a la declaracion de Greg. XIII y funda nuestro intentó Postio de manut. en el to. 2. decis. 423. fol 698. donde individualmente funda este intẽto, y resuelbe, que esta es practica, y estilo de Roma, y que en todos los Tribunales Eclesiasticos se debe observar por ley, y el Cardenal Belarmino aviendo traido sobre el lugar del Concilio, de que se va tratando, la declaracion de los Cardenales in vers. *Ad Vic professionis*, dice alfin del, que la Rota determinô la contrario, ibi: *Rotta autem in una Neapolitana pro Monialibus de Lofredo Coram Orano tenuit contrarium.* Y el mismo Bonacina despues de aver referido dicha declaracion de Gregorio XIII. para fundar su opinion confiesa, que lo contrário tienen Navarro, Sanchez, Rodriguez, y otros.

25 ¶ Finalmẽte es digno de todo reparo, que aviẽdo defendido Bonacina la opinion, que se va refiriendo en el lugar citado, tan acerrimamente contra el sentir comun de los Doctores, estilo, y practica recibida en todos los Tribunales Eclesiasticos, y especialmente en este, el mismo in dicta 4. dificultate, num. final vers. *Idẽ dici potest*, siente lo mismo, que defendemos, ibi: *Secus dic de metu, quia in hoc casu, non cessat praesumptio cum fieri possit, ut aliquo tempore metus cessaverit, & consensus validus eliti potuerit.* Luego por consequencia legitima confiessa que si dura el miedo, que es lo que vamos defendiendo, cessa la tacita ratificacion, que se induce por el transcurso del quinquenio, conforme a la disposicion del Sãto Concilio de Trento.

26 ¶ De camino pro coronide deste informe, y q̃ no se quede sin satisfaciõ, y particular atẽciõ examinar

la

la calidad de la probança, que dicha doña Barbara tiene hecha, digo, que (meo iudicio) es bastante para el venci miento del pleyto, y aunque se oponga de contrario, q̃ los testigos todos, o los mas dellos, deponen de actos diferentes, y singulares; y que no contestan, con todo se debe reparar, que aunque ayan depuesto en la forma q̃ està referida, y que real mente confesassemos, que sean singulares en sus dichos, no por esto deja el caso de estàr probado plenamente, porque como el fin de la probança es ajustar, que la dicha doña Barbara professo forçada, y violentada, y los testigos deponen de actos, quę prueban este intento, aunque sean singulares, no por esto dejā de probarlo. Tocò el casso doctamēte, y lo dexò resuelto Ioannes Crotus, in tractatu de testib. 7. part n. 140. fol mihi 287, imparvis. Bolaños en su Curia Filipica prima parte, §. 17 num. 24. Antonio Gomez 3. tom. variar. cap. 12. num. 12. y otros. Y es la razon porque caso, que los testigos fuessen singulares, si eorum depositio tendat ad vnum eumdēque finem, hæc singularitas, non nocet, ex ijs quę notantur in cap. Licet, ex quadam, vbi Felin. dicit communem, & latè Aymon Craveta, de antiquit. temp. 4. part. de singularitate testium num. 10 & consilio 73. col. 8 post med & col. seq. Frācis cus Marcus in decis. delphinat, quæst. 87 n, 5. el qual para exornacion, y fundamento solido deste sentir, citat optimū text. in leg. Qui sententiam, Cod. de pœnis, ibi: *In vnū conspirantes, concordant esque rei finem.* Cuyas palabras son tan ajustadas al intento, que no se pueden desear, ni hallar otras mejores, supuesto, Señor, que todos los testigos, que la dicha doña Barbara tiene presentados, aunq̃ realmente ayan depuesto de actos diferentes, y singulares, como el fin es probar la fuerça, y violencia, que el dicho Iuan de Carmona su padre le hiço para que hiciese de hecho dicha asserta profession, debent eorum dicta coniungi, vt plené probent.

27 ¶ Con estos fundamentos, y autoridades se a à defendido este pleyto, y queda manifiesta la justicia de esta parte, y parece que se procede ex abundanti en referir tantas doctrinas, como aqui quedan citadas, quādo

H

bastava

bastava la del Padre Thomas Sanchez, q̃ siempre se à seguido, y practicado en este Tribunal en infinitos pleytos en terminos de nuestro caso, como es a V.md notorio, y a los demas señores Provisores sus antecessores, de manera, que la pretension de dicha doña Barbara no solo se funda en derecho, sino en estilo vsado, y practicado assi en este Tribunal, como en todos los de España, y en la Rota, donde siempre se â juzgado en nuestro favor, & ita speramos (Deo propitio) pronuntiādū fore, salva in omnibus gravissima censura, ac correctione perquam illustris Domini Iudicis supremi Senatorisq; Regis Meritissimi, &c.

Licenc. Pedro Rincon y Valençuela.